E 106/9

106
9.

О ДАВНОСТИ ПО РУССКОМУ ГРАЖДАНСКОМУ ПРАВУ.

Римское право, понятіе о давности выражаетъ двумя словами: usucapio и praescriptio. По мнѣнію нѣкоторыхъ юристовъ, словомъ usucapio выражалось понятіе о давности пріобрѣтающей, а словомъ praescriptio обозначалась давность погашающая. Usucapio est adjectio dominii per continuationem possessionis temporis lege definiti, это usucapio впослѣдствіи стало называться praescriptio и исчислялось 10, 20, 30 и даже 40 годами. Ст. 2219 Code civil опредѣляетъ давность такимъ образомъ: la praescription est un moyen d'acquerir ou de se liberer par un certain laps de temps et sous les conditions determinées par la loi. Въ этомъ краткомъ, но точномъ опредѣленіи французскаго закона вполнѣ обозначено понятіе о давности какъ пріобрѣтающей, такъ и погашающей. Постановленія о давности пріобрѣтающей и погашающей содержатся въ 1 и 2 ч. X т., а также и въ 3 ч. X т. Зак. Межев.; въ нашемъ изложеніи мы будемъ имѣть въ виду только 1 и 2 ч. X т. Опредѣленіе давности по нашему мнѣнію, лишенное всякаго научнаго значенія и не выражающее даже ея существа, содержится въ ст. 557 X т. 1 ч., гдѣ сказано: земскою давностью, или давностью владѣнія, называется спокойное и безспорное продолженіе онаго въ теченіи закономъ опредѣленнаго времени, которое называется срокомъ давности. Изъ этой статьи закона мы узнаемъ, что для срока давности необходимы два условія: спокойность и безпорность. Какое владѣніе можетъ почитаться спокойнымъ и безспорнымъ

М.П.М.

можно видѣть изъ ст. 558, 559 1 ч. X т. и примѣчаніе ст. 213 X т. 2 ч. Относительно перерыва теченія давности сказано, что одно оглашеніе иска не можетъ прервать теченіе давности, что давность прерывается тогда, когда подано не только явочное, но исковое прошеніе въ надлежащее судебное мѣсто. Разборъ этого постановленія со введеніемъ въ дѣйствіе Судебныхъ Уставовъ 1864 г. 20 ноября теряетъ уже практическій интересъ потому, что полиція уже болѣе не принимаетъ участія въ спорахъ по дѣламъ гражданскимъ исковымъ и тяжебнымъ. Гораздо подробнѣе обозначены условія перерыва давности во французскомъ законодательствѣ, такъ ст. 2229 Code civil говоритъ: pour pouvoir prescrire il faut une possession continue et non interrompue, paisible, publique, non equivoque et à titre de proprietaire; ст. 2242: La prescription peut etre interrompue ou naturellement ou civilement. Теченіе давности прерывается для временнаго владѣльца, если онъ лишенъ права пользованія въ теченіе года по требованію собственника или третьяго лица. Точно также вызовъ къ суду, наложеніе на имѣніе запрещенія пріостанавливаютъ теченіе давности. Давность впрочемъ не считается прерванною, если повѣстка, посланная отвѣтчику была составлена не по формѣ, когда истецъ отказался отъ своего требованія, когда наконецъ истцу было отказано въ искѣ. Вызовъ къ суду одного изъ взаимно обязавшихся прерываетъ теченіе давности и для остальныхъ, даже для ихъ наслѣдниковъ. Но при обращеніи требованія объ уплатѣ долга къ одному изъ сонаслѣдниковъ не прерывается теченіе давности для остальныхъ наслѣдниковъ. Чтобы пріостановить теченіе давности для всѣхъ сонаслѣдниковъ необходимо или обращаться къ каждому изъ нихъ съ требованіемъ, или же просить судъ постановить опредѣленіе о признаніи за всѣми наслѣдниками обязанности платить долги наслѣдователя. Предъявленіе требованія къ должнику, или признаніе имъ долга прерываетъ теченіе давности для поручителя по займу. Давность пріостанавливается по дѣламъ малолѣтныхъ, въ дѣлахъ между супругами по имуществу и проч.

Таковы условія перерыва давности по французскому

праву. Общій срокъ русской земской давности какъ въ недвижимомъ, такъ и въ движимыхъ имуществахъ, полагается десятилѣтній ст. 565 X т. 1 ч. Изъ этого постановленія видно, что не одно владѣніе недвижимымъ имуществомъ, но и всякое другое, гражданское частное право, вытекающее изъ договора или обязательства между частными лицами подлежатъ дѣйствію земской давности, какъ установлено ст. 213 X т. 2 ч. срокъ законный, опредѣленный для начатія тяжбы и иска о недвижимомъ и движимомъ имѣніи какъ между частными лицами, такъ между ними и казною есть десятилѣтній. Кто не учинилъ или не учинитъ иска о недвижимомъ или движимомъ имѣніи въ теченіи 10 лѣтъ, или предъявленный искъ 10 лѣтъ не будетъ имѣть хожденія, таковой искъ уничтожается и дѣло предается забвенію. Этотъ десятилѣтній срокъ установленъ въ 1787 г. 28 іюля. Манифестомъ отъ 17 марта 1775 года узаконивъ, что всякое дѣло или преступленіе уголовное, которое въ теченіи 10 лѣтъ не сдѣлалось гласнымъ, долженствуетъ быть предано вѣчному забвенію (см. ст. 156, 157, 158 и проч. Уложенія о Наказ. изд. 1866 г.) Право сего десятилѣтняго срока распространяется на всѣ дѣла гражданскія, какъ между частными лицами, такъ между ними и казною; и потому о недвижимомъ или движимомъ имѣніи кто не учинилъ, или не учинитъ иска 10 лѣтъ; или предъявя оный 10 лѣтъ не будетъ имѣть по оному хожденія, таковой искъ да уничтожится, и дѣло да предастся вѣчному забвенію. Здѣсь замѣчательно выраженіе: не учинилъ, такъ что законъ о земской 10 лѣтней давности при самомъ своемъ появленіи получилъ силу обратнаго закона. Не только теорія, но и практика показываетъ, что десятилѣтній срокъ для предъявленія иска о возвращеніи недвижимаго имѣнія изъ чужаго неправильнаго владѣнія иногда оказывается слишкомъ короткимъ и на оборотъ, для требованія платежа неустойки по договору, платежа денегъ по заемному письму слишкомъ долгимъ. Мы полагаемъ, что постановленія объ отсрочкахъ, дѣлаемыхъ кредиторами заемщикомъ на самыхъ заемныхъ обязательствахъ, не лишены особеннаго интереса. См. ст. 2040, 2041, 2042, 2043 X т. 2 ч. Понятно, что отсрочки, дѣ-

лаемыя на заемныхъ письмахъ кредиторами, могутъ по силѣ приведенныхъ статей, а еще болѣе по ежедневной практикѣ дѣлаться и безъ просьбъ должниковъ, для того единственно чтобы пріостановить теченіе давности, точно также какъ и уплата части долга. Въ ст. 220 X т. 2 ч. упоминается, что если по заемному обязательству дѣлались платежи, или по контракту была исполнена часть принятаго обязательства и послѣ означеннаго въ нихъ срока, то началомъ давности считается первый день послѣ того, какъ сдѣлана была позднѣйшая уплата или послѣдовало выполненіе обязанности, если притомъ будутъ доказательства, что уплата или выполненіе обязанности *произведены дѣйствительно до истеченія давности.* По практикѣ извѣстно, что хотя бы должникъ и не уплачивалъ ничего кредитору имующему документъ въ рукахъ, весьма удобно написать на заемномъ письмѣ положимъ на 11 году отъ выдачи обязательства, получилъ въ уплату столько-то, и такимъ образомъ заемное письмо за произведенною по немъ мнимою уплатою сдѣлалось бы дѣйствительнымъ еще на 10 лѣтъ.

Правда вышеприведенный законъ требуетъ представленія доказательствъ въ томъ, что уплата части долга дѣйствительно произошла до истеченія срока давности, на истцѣ (кредиторѣ) слѣдовательно лежитъ обязанность доказать, что онъ получилъ уплату части долга до истеченія давности отъ срока, на которое было выдано заемное обязательство. Но съ другой стороны законъ не предписываетъ, чтобы уплаты на заемныхъ письмахъ свидѣтельствовались нотаріальныиъ порядкомъ. Извѣстно, что уплата пишется рукою кредитора въ присутствіи должника на заемномъ обязательствѣ даже совершенномъ нотаріальнымъ порядкомъ и нигдѣ не свидѣтельствуется, такъ совершается уплата денегъ и процентовъ даже по закладнымъ. Само собою было бы совершенно несправедливо на основаніи толкованія требовать отъ кредитора доказательства того, что отсрочка сдѣланная имъ заемщику была дѣйствительно произведена до истеченія срока давности, потому что при запирательствѣ должника онъ едва ли въ состояніи доказать это. Въ подобныхъ спорахъ не только могла бы, но даже

должна быть допущена обязательная очистительная присяга такимъ образомъ, что должнику могло быть предоставлено право, или освободиться отъ взысканія принявъ очистительную присягу, или допустить до при сяжнаго показанія кредитора. Странно, что законъ, требуя въ подобномъ спорѣ доказательствъ отъ кредитора вмѣстѣ съ тѣмъ не предписываетъ свидѣтельствовать каждую уплату долга нотаріальнымъ порядкомъ, или въ присутственномъ мѣстѣ. Прямое послѣдствіе этой неполноты закона заключается между прочимъ въ томъ, что даже дѣйствительно произведенная должникомъ уплата части долга можетъ быть имъ опровергаема (mala fide) на судѣ, тѣмъ что онъ, должникъ, ничего не уплачивалъ будто бы кредитору, а сей послѣдній самъ оную произвольно написалъ для пріостановленія срока давности. Если при такой недомолвкѣ въ законѣ на истца возложена обязанность доказывать дѣйствительность уплаты до истеченія срока давности; то съ другой стороны одно бездоказательное отрицаніе должника въ томъ, что онъ никогда не платилъ и не просилъ объ отсрочкѣ едва ли можетъ быть сочтено за опроверженіе иска. Представимъ себѣ что даже кредиторъ былъ на столько догадливъ, что засвидѣтельствовалъ уплату долга у нотаріуса (чего впрочемъ какъ сказано выше никогда не дѣлается); но и такая нотаріально - совершенная уплата при прежнемъ устройствѣ нотаріальной части если только уплата писана рукою кредитора, а не должника, могла быть опровергаема относительно лица плательщика, т.-е. должникъ и тогда сталъ бы доказывать, что плательщикъ въ данномъ случаѣ было лицо подставное. Единственнымъ исходомъ для кредитора не желающаго потерять права на искъ за давностью могло бы служить правило, чтобы уплата писалась рукою должника хотя бы на отдѣльной роспискѣ и притомъ съ обозначеніемъ года и числа мѣсяца.

Наше законодательство допускаетъ два вида поручительства по заемнымъ письмамъ: поручительство простое и поручительство на срокъ. Относительно срока отвѣтственности для простаго поручителя въ ст. 1558 (прод. 63 ч.) X т. 1 ч. 4 п. сказано: Если заимодавецъ отсрочитъ по же-

ланію должника, исполненіе обязательства, по коему было поручительство, безъ согласія на то поручителя, или же въ продолженіи *шести мѣсяцевъ* со дня наступленія срока платежу не начнетъ взысканія по сему обязательству, то поручитель освобождается отъ всякой по оному отвѣтственности. Срокъ отвѣтственности поручителя на срокъ установленъ ст. 1560 X т. 1 ч. Если поручительство дано на срокъ (ст. 1557), то поручитель отвѣтствуетъ во всемъ капиталѣ и слѣдующихъ на оный процентахъ точно также какъ и самый должникъ, коль скоро сей послѣдній въ срокъ не заплатилъ, но онъ отвѣтствуетъ токмо тогда, когда обязательство не далѣе *какъ въ мѣсяцъ* представлено будетъ куда слѣдуетъ ко взысканію, въ противномъ случаѣ поручитель освобождается отъ платежа по обязательству какъ процентовъ, такъ и самаго капитала.

Опредѣленіе суда о личномъ задержаніи теряетъ свою силу по истеченіи *шести мѣсяцевъ*, если взыскатель не предъявилъ, кому слѣдуетъ въ продолженіи означеннаго времени, опредѣленія суда къ исполненію (735 ст. Уст. Гр. Суд.). Оправданная сторона, не отыскивавшая судебныхъ издержекъ въ порядкѣ исполнительнаго производства, можетъ искать ихъ общимъ порядкомъ въ теченіи *шести мѣсяцевъ* со времени вступленія въ законную силу рѣшенія. (921 ст. Уст. Суд.). Срокъ земской давности распространяется и на право полученія наслѣдства (1246 ст. X т. 2 ч.) въ ст. 218 (X т .2 ч.) сказано: пропущеніе положеннаго срока на вызовъ наслѣдниковъ не лишаетъ ихъ права къ отысканію наслѣдства, буде они со времени припечатанія не пропустили десятилѣтней давности. Съ принятіемъ наслѣдства связана обязанность платить долги умершаго. Очень часто случается, что наслѣдникамъ, особенно дальнимъ родственникамъ, неизвѣстна сумма претензій, которая можетъ быть къ нимъ предъявлена по принятіи ими наслѣдства на основаніи 1259 ст. X т. 1 ч. Правда, наслѣдники дѣлаютъ вызовы кредиторовъ и должниковъ умершаго черезъ публикаціи; но этими вызовами нисколько не ограничена возможность предъявленія новыхъ еще неизвѣстныхъ наслѣдникамъ долговыхъ претензій въ теченіи всей десятилѣтней

давности. Весьма легко себѣ представить, что едобросовѣстные кредиторы, зная, что оставшагося послѣ умершаго имущества недостаточно для покрытія ихъ претензій, нарочно будутъ выжидать пока наслѣдникъ, имѣющій собственное состояніе, получитъ обремененное долгами наслѣдство, чтобы на основаніи ст. 1259 обратить взысканіе на собственное имущество наслѣдника. Такимъ образомъ дамокловъ мечъ „могущихъ открыться на умершемъ претензій“ виситъ надъ принявшими наслѣдство въ теченіи 10 лѣтъ, а иногда и долѣе, и наша десятилѣтняя давность, эта patrona generis humani, только на 11 году, а иногда и только на 15 году по силѣ 1549 ст. X т. 1 ч. въ состояніи избавить наслѣдниковъ отъ обязанности платить долги умершаго, Наше законодательство только отчасти, и то чисто казуистически, предотвращаетъ это неудобство для наслѣдниковъ въ законоположеніяхъ объ отвѣтственности наслѣдниковъ по сохраннымъ роспискамъ и безсрочнымъ заемнымъ обязательствамъ. Особенность этого рода обязательствъ для наслѣдниковъ будетъ указана нами ниже. Французское законодательство болѣе нашего озабочено спокойствіемъ наслѣдниковъ. Оно постановило, что наслѣдство принимается или безусловно (просто) или по инвентарю (774 ст. Code Civil). Никто не обязанъ непремѣнно принимать открывшееся наслѣдство (775). Право принятія или отказа отъ наслѣдства можетъ быть погашено только 30 лѣтнею давностью (489). Для наслѣдника преимущеетво принятія наслѣдства по инвентарю заключается въ слѣдующемъ: 1) онъ обязанъ платить долги только соразмѣрно полученному имъ въ наслѣдство имуществу и вправѣ даже вовсе уклониться отъ платежа долговъ, предоставляя наслѣдственное имущество кредиторамъ и легатаріамъ. 2) Его собственное имущество не смѣшивается съ имуществомъ полученнымъ по наслѣдству, такъ что онъ даже удерживаетъ за собою право предъявить претензіи къ доставшемуся ему по наслѣдству имуществу, по имѣющимся у него долговымъ обязательствамъ. Тридцатилѣтняя давность, примѣняемая къ правамъ вещнымъ (droits reels), имѣетъ еще то преимущество по словамъ de Ferriere (Dict. de droit) что отъ владѣльца

уже не требуется законнаго титула, и владѣлецъ по праву 30 лѣтней давности въ правѣ отвѣчать истцу possideo, quia possideo. Относительно отвѣтственности наслѣдниковъ по долговымъ обязательствамъ особеннаго вниманія заслуживаютъ сохранныя росписки и безсрочныя долговыя обязательства и выданныя срокомъ до востребованія. Въ 1860 г. утверждены слѣдующія правила: 1) сохранныя росписки не подлежатъ дѣйствію 10 лѣтней давности: почему принявшій что либо на сохраненіе обязанъ возвратить принятое имъ по первому востребованію, когда бы таковое во все время жизни его, и не было предъявлено владѣльцемъ отданнаго на сохраненіе ему имущества. Но наслѣдники лица принявшаго поклажу, если не желаютъ отвѣтствовать за сохраненіе имущества въ теченіи 10 лѣтней давности, обязаны сдѣлать въ шестимѣсячный срокъ со дня открытія наслѣдства, по смерти лица принявшаго имущество на сохраненіе, вызовъ черезъ публикацію лицъ имѣющихъ право на полученіе поклажи. Если же эти лица или ихъ наслѣдники не явятся въ этотъ шестимѣсячный срокъ со дня послѣдняго припечатанія объявленія, то уже лишаются права требовать возвращенія поклажи. Желающихъ ближе ознакомиться съ послѣдствіями пропущенія шестимѣсячнаго срока наслѣдниками какъ лица принявшаго имущество на сохраненіе, такъ и лица отдавшаго имущество на сохраненіе отсылаемъ къ Сборн. рѣш. Кас. Деп. Сен. № 160, по дѣлу купца Базунова 1867 г.—Согласно 1549 ст. договоръ прекращается, если отъ срока назначеннаго для окончательнаго его исполненія протекла десятилѣтняя давность и договоръ не былъ представленъ ко взысканію, или когда не было по оному хожденія въ присутственныхъ мѣстахъ въ теченіи десяти лѣтъ со времени предъявленія его ко взысканію. Такимъ образомъ этого рода документы изъяты отъ дѣйствія давности, и отвѣтственность платежа по онымъ могла бы быть особенно обременительна для наслѣдниковъ. Чтобы умѣрить неблагопріятныя послѣдствія этого рода обязательствъ на наслѣдниковъ въ 1862 г. октября 22-го мнѣніемъ Государственнаго Совѣта постановлено слѣдующее правило: земская давность по

долговымъ обязательствамъ безсрочнымъ и выданнымъ срокомъ до востребованія считается со дня представленія такого обязательства ко взысканію; но если оно представлено по смерти заемщика, то наслѣдники его отвѣтствуютъ только всѣмъ принятымъ ими по наслѣдству отъ должника имѣніемъ; если же такое обязательство будетъ оставлено въ безгласности въ теченіи 10 лѣтъ со времени смерти заемщика, то наслѣдники его освобождаются отъ всякой по оному отвѣтственности. Странно что обязательствамъ, не имѣющимъ одного изъ существенныхъ условій всякаго договора: обозначенія срока его исполненія предоставлено пользоваться такою привелегіею относительно давности погашающей во все время жизни заемщика. Въ нашихъ законахъ мы не находимъ указанія на какой срокъ можетъ быть выдано заемное письмо, даже не указанъ максимумъ таковаго срока. Рѣшенія судебныхъ мѣстъ болѣе 10 лѣтъ необращенныя къ исполненію, теряютъ свою силу по общимъ правиламъ о давности (224 ст. 2 ч. X т.). По аналогіи необходимо допустить, что исполнительные листы, 10 лѣтъ не приведенные въ исполненіе должны также считаться потерявшими силу за давностью. Въ судебныхъ уставахъ ни гдѣ не опредѣляется, въ теченіи какого періода времени отъ постановленія судебнаго рѣшенія сторона имѣетъ право на полученіе исполнительнаго листа или копіи съ рѣшенія. Такъ что является вопросъ: можетъ ли одна изъ сторонъ, не просившая 10 лѣтъ отъ постановленія рѣшенія на письмѣ о выдачѣ ей исполнительнаго листа, получить таковой изъ судебнаго мѣста по прошествіи 10 лѣтъ. Нельзя не замѣтить вмѣстѣ съ тѣмъ, что полученіе исполнительнаго листа, если еще въ добавокъ не взята копія съ рѣшенія, по прошествіи нѣсколькихъ лѣтъ сопряжено съ большими затрудненіями для канцеляріи судебнаго учрежденія, потому что рѣшенныя дѣла сдаются въ архивъ судебнаго мѣста. Въ Уст. Гражд. Суд. находимъ указаніе на трехлѣтнюю давность относительно силы судебнаго рѣшенія. Такъ напримѣръ заочное рѣшеніе, объ исполненіи коего истецъ не просилъ въ теченіи *трехъ лѣтъ*, теряетъ всякую силу и все заоч-

ное производство считается не прерывающимъ земской давности. Впрочемъ истецъ не теряетъ въ семъ случаѣ права возобновить дѣло подачею новаго искового прошенія (ст. 735 Уст. Гр. Суд.). Пріостановленно производство признается уничтоженнымъ, когда въ теченіи *трехъ лѣтъ* со времени его пріостановленія не было просьбы о возобновленіи онаго, (ст. 689 Уст. Гр. Суд.). Уничтоженіемъ производства истецъ не лишается права до истеченія давности, вновь предъявить искъ, подачею новаго искового прошенія (ст. 690 Уст. Гр. Суд.). Въ случаѣ новаго предъявленія иска, тяжущіеся могутъ воспользоваться внесенными въ протоколъ суда, во время прежняго производства, признаніями противной стороны и показаніями свидѣтелей, если сіи послѣдніе не находятся въ живыхъ (ст. 691 Уст. Гр. Суд.). Въ случаѣ уничтоженія производства, первоначальный искъ не прерываетъ теченія земской давности (ст. 692 Уст. Гражд. Суд.). Наше законодательство недовѣрчиво относится къ такъ называемымъ счетамъ, даже подписаннымъ должникомъ (заборщикомъ, получателемъ товара). Счеты должны быть написаны на установленной для сего гербовой бумагѣ * въ нашей коммерціи это правило никогда не соблюдается и счеты пишутся или на печатныхъ бланкахъ торговаго дома или магазина или на простой писчей бумагѣ (у мелочныхъ торговцевъ); они не должны превышать 150 р. сер. (мы часто видѣли счеты отъ 500 до 2000 р. сер.) и въ теченіи шести мѣсячнаго срока ** должны быть представлены ко взысканію, или превращены въ заемное обязательство крѣпостное или явочное (ст 2045 и 2046). Послѣдствія неисполненія этого правила заключаются въ томъ, что продержавшіе счеты въ безгласности болѣе шести мѣсяцевъ лишаются при конкурсѣ равнаго съ другими соблюдшими сей срокъ удовлетворенія, на томъ же основаніи, какъ не явившіе въ срокъ домовыхъ

---

* Впрочемъ новая судебная практика руководствуется дополненіемъ къ 1 примѣчанію къ 3 ст. т. X ч. 2. (Прод. къ Св. Зак. X т. 2 ч.) См. Кассац. рѣш. въ Сборн. Кас. рѣш. за 1867 г. № 338.

** См. тамъ же.

заемныхъ писемъ. Гражданское право требуетъ соблюденія формальности, и чѣмъ формальнѣе заявлено существованіе частнаго права, тѣмъ большія гарантіи даются къ его осуществленію. Вотъ почему заимодавцы, предъявившіе долговыя претензіи послѣ публикаціи о несостоятельности, не въ установленные сроки, хотя не теряютъ права иска до истеченія 10 лѣтней давности; но лишаются права на полученіе равномѣрнаго удовлетворенія изъ той общей массы имѣнія должника, которая поступила въ раздѣлъ между заимодавцами, предъявившими требованія въ назначенные сроки.

Срокъ не болѣе десятимѣсячнаго для предъявленія кредиторами несостоятельнаго должника долговыхъ обязательствъ по открытіи конкурса (1007 и 1008 X т. 2 ч.). Пропустившіе этотъ срокъ вѣрители лишаются права на полученіе равномѣрнаго удовлетворенія изъ той массы имѣнія должника, которая уже поступила въ раздѣлъ между заимодавцами, предъявившими требованія свои въ назначенный срокъ. Въ искахъ противъ лицъ, къ торговому сословію непринадлежащихъ, купеческія книги имѣютъ силу доказательства только въ теченіи *одного года*, считая со времени поставки товара или отпуска денегъ (ст. 467 Уст. Гражд. Суд.). Въ искахъ же противъ лицъ неторговаго званія купеческія книги сохраняютъ силу доказательства (ст. 1626 XI т. и 334 ст. X т. 2 ч.) не болѣе года. Изъятіе изъ сего существуетъ лишь въ случаѣ отлучки за границу или неизвѣстности мѣстопребыванія того лица, кому товары поставлены (ст. 335, X т. 2 ч. и XI т. ст. 1627—1628) тогда срокъ можетъ быть продолженъ до пяти лѣтъ и болѣе. Вексель безсрочный утрачиваетъ силу вексельнаго права если не будетъ протестованъ въ теченіи 12 мѣсяцевъ; срочный вексель и безсрочный своевременно протестованные также утрачиваютъ силу вексельнаго права, если въ теченіи 2 лѣтъ со дня просрочки или протеста не будутъ представлены ко взысканію, но во всѣхъ сихъ случаяхъ не утрачиваютъ силу долговаго обязательства въ теченіи общей земской давности. При исчисленіи сроковъ давности малолѣтные, умалишенные и глухонѣмые пользуются по

своей неправоспособности особеннымъ преимуществомъ (214). Право вчинанія тяжбъ и исковъ потерянное пропущеніемъ десятилѣтней давности, невозстановляется, хотя бы оно утрачено было виною не самого истца, а его повѣреннаго (ст. 226). Въ силу этой статьи, если бы опекунъ малолѣтнаго дѣйствующій на судѣ лично, пропустилъ срокъ давности, то былъ ли бы чрезъ такое упущеніе опекуна, какъ адвоката малолѣтнаго, пропущенъ срокъ и для сего послѣдняго? Мы полагаемъ что нѣтъ, и что самый опекунъ не могъ бы быть подверженъ за пропущеніе срока никакой отвѣтственности, потому что по словамъ закона теченіе давности пріостанавливается во все время несовершеннолѣтія; если же срокъ давности будетъ пропущенъ по достиженіе совершеннолѣтія, то весьма естественно, что опекунъ уже не подлежитъ никакой отвѣтственности. По прежнимъ законамъ до введенія Судебныхъ Уставовъ малолѣтные, пребывающіе въ Россіи по достиженіи ими полнаго совершеннолѣтія, т.-е. 20 лѣтъ съ годомъ, въ теченіи двухъ, а находящіеся за границею въ теченіи трехъ лѣтъ могутъ просить о признаніи за ними права аппеляціи, хотя бы опекунами ихъ было подписано удовольствіе, ими же пропущенъ общій апелляціонный срокъ. Для воспитывающихся въ публичныхъ учебныхъ заведеніяхъ въ случаѣ, если бы срокъ ученія былъ ими продолжаемъ и по достиженіи полнаго совершеннолѣтія, постановленный въ сей статьѣ двухъ годовой и трехлѣтній срокъ считается съ того времени, когда они бывъ выпущены изъ учебнаго заведенія вступятъ въ управленіе имѣніемъ. Въ нашихъ законахъ въ отдѣлѣ опеки надъ малолѣтными дѣтьми государственныхъ крестьянъ находимъ ст. 326, въ которой сказано: если въ теченіи первыхъ двухъ лѣтъ по поступленіи въ управленіе имѣніемъ питомецъ не принесетъ никакой жалобы на опекуна по дѣламъ опеки, то сей послѣдній освобождается отъ всякой впредь по онымъ отвѣтственности. Эта статья какъ спеціальный законъ не можетъ имѣть примѣненія къ опекунамъ надъ малолѣтними другихъ сословій. Но съ другой стороны признать, что въ теченіи земской давности опекунъ можетъ быть подвергнутъ имущественной отвѣтствен-

ности за упущенія по управленію имѣніемъ малолѣтнаго, было бы крайне стѣснительнымъ правиломъ даже для вполнѣ добросовѣстныхъ опекуновъ. Въ примѣчаніи къ 240 ст. 1 ч. X т. содержится по вѣдомству Тифлискаго сиротскаго суда правило объ отвѣтственности опекуна въ теченіи двухъ лѣтъ отъ окончанія опеки. Очень жаль, что эти спеціальныя постановленія не получили значенія общаго закона объ отвѣтственности опекуновъ въ теченіи двухъ лѣтъ отъ окончанія опеки или по крайней мѣрѣ отъ достиженія малолѣтными полнаго совершеннолѣтія. Когда одинъ изъ супруговъ, отлучившись по какому-либо случаю изъ мѣста своего жительства, будетъ въ продолженіи пяти лѣтъ или болѣе находиться въ совершенно безвѣстномъ отсутствіи, то оставшемуся супругу дозволяется просить о расторженіи брака и о дозволеніи вступить въ новое супружество просить свое епархіальное начальство (41 и 54 ст. X т. 1 ч.). Но тѣмъ, коихъ мужья пропали безъ вѣсти на войнѣ или взяты въ плѣнъ непріятелемъ, не прежде какъ по прошествіи 10-ти лѣтъ со времени, когда мужья ихъ взяты въ плѣнъ или пропали безъ вѣсти на войнѣ.

Французское законодательство не считаетъ отсутствіе одного изъ супруговъ, какъ бы долго оное не продолжалось, причиною къ расторженію брака. Но зато имущественныя права безвѣстно отсутствующаго подвергаются слѣдующимъ ограниченіямъ: тѣ лица, которымъ будетъ отдано имущество безвѣстно отсутствующаго во временное владѣніе, если собственникъ возвратится къ своему имуществу прежде 14 лѣтъ: обязаны возвратить ему только $^1/_5$ часть доходовъ съ того имущества и $^1/_{10}$ часть если онъ возвратится по прошествіи 14 лѣтъ; если же онъ возвратится только по прошествіи 30 лѣтъ, то временные владѣльцы не обязаны вовсе возвращать ему доходовъ (ст. 127 Code Civ). Если отсутствующій оставилъ имѣніе на попеченіе кого-либо (procuration), то предполагаемые его наслѣдники только по прошествіи 10 лѣтъ могутъ просить о предоставленіи имъ имѣнія въ временное владѣніе, если при томъ вовсе это время не получалось никакого извѣстія о безвѣстно отсутствующемъ собственникѣ. (121 Cod. Civ). Духовныя завѣ-

щанія, какъ домашнія, такъ и крѣпостныя, по смерти завѣщателя прежде всякаго по онымъ исполненія должны быть явлены въ гражданской палатѣ или присутственномъ мѣстѣ ей равномъ въ положенный срокъ въ теченіи 1 года для находящихся въ Россіи и 2 лѣтъ для находящихся за границею. (См. ст. 1061, 1062, 1033, 1064, 1035, 1066 X т. 1 ч. и ст. 219 X т. 2 ч.).

Всякій актъ внѣ предѣловъ Россіи о недвижимомъ имѣніи въ оной находящемся на основаніи вышеизложенныхъ правилъ (ст. 911—914) совершенный, для полученія силы крѣпостнаго акта долженъ быть явленъ, по возвращеніи давшаго оный или присылкѣ самаго акта въ Россію, въ *полугодичный срокъ* въ гражданскую палату или уѣздный судъ по принадлежности. Мѣста сіи по удостовѣреніи, что на означенное имѣніе крѣпостной актъ можетъ быть совершенъ безпрепятственно, вписываютъ актъ въ крѣпостную книгу, и выдаютъ предъявителю вмѣстѣ съ подлинникомъ засвидѣтельствованную копію на крѣпостной бумагѣ. Т. V. У. II. ст. 165, 166, 423.

Рядныя записи могутъ быть совершаемы и являемы или лично дающимъ и принимающимъ приданое, или же посредствомъ ихъ уполномоченныхъ къ тому; но во всякомъ случаѣ если не прежде брака, то по крайней мѣрѣ не позднѣе какъ чрезъ *шесть* мѣсяцевъ послѣ совершенія бракосочетанія (1007 ст. X т. 1 ч.). Право доказывать законность рожденія въ отношеніи къ самому истцу не прекращается никакою давностью; но наслѣдники его, если онъ умеръ прежде достиженія полнаго совершеннолѣтія, или до окончанія начатаго имъ дѣла о законности рожденія, могутъ начинать или продолжать сей искъ не иначе, какъ по общимъ о земской давности постановленіямъ (ст. 126 X т. 1 ч. см. ст. 127 и 128). Для начатія дѣла о представленіи доказательствъ о незаконности рожденія младенца при существованіи законнаго брака опредѣляется срокъ годовой, если во время рожденія младенца мужъ его матери находится въ предѣлахъ государства и двухгодовой, если онъ находится за границею и т. д. (ст. 129 X т. 1 ч.). Дѣло о незаконности рожденія младенца при существованіи законна-

го брака можетъ быть начато въ годовой срокъ со времени рожденія младенца, если во время рожденія мужъ находится въ предѣлъ государства и двухгодовой, если онъ находился за границею (ст. 1350 Уст. Гр. Суд.). Означенный въ предыдущей статьѣ срокъ на начатіе дѣла считается со дня, въ который мужъ узналъ о рожденіи младенца признаваемаго имъ за незаконнаго, въ такомъ только случаѣ, когда жена его нашла средство скрывать отъ него рожденіе младенца (ст. 1351 Уст. Гр. Суд.). Если мужъ умеръ до рожденія младенца или до истеченія предоставленнаго ему предыдущими статьями срока для начатія спора противъ законности рожденія, то право начинать или продолжать сей искъ переходитъ къ наслѣдникамъ его по закону, но лишь въ томъ случаѣ, когда онъ прежде смерти не объявлялъ, что признаетъ сего младенца законнымъ (ст. 1352 Уст. Гр. Суд.). Въ означенномъ въ предыдущей статьѣ случаѣ наслѣдники обязаны: вопервыхъ, начать искъ не позднѣе какъ въ теченіи *трехъ* мѣсяцевъ, считая со дня смерти мужа матери младенца, или же со дня рожденія сего младенца, если онъ родился послѣ смерти мужа его матери и вовторыхъ доказать, что мужу вовсе не было извѣстно существованіе младенца (1353 Уст. Гр. Суд.). Законность лица, рожденнаго по истеченіи трехъ сотъ шести дней послѣ прекращенія брака смертію мужа, или послѣ расторженія сего брака установленнымъ на то порядкомъ, могутъ оспорпвать всѣ тѣ, коихъ права личныя или по имуществу были бы нарушены чрезъ признаніе его законнорожденнымъ, но не позднѣе какъ чрезъ шесть мѣсяцевъ послѣ рожденія сего младенца (131 X т. 1 ч.). Замѣчательно, что сроки для начатія дѣлъ о законности рожденія обозначены какъ въ ст. X т. ст. 126, 127, 128, 129, 130, 131, такъ и въ Уст. Гражд. Суд. 1350, 1351, 1352, 1353 и постановленія въ нихъ заключающіяся не вполнѣ между собою согласованы, такъ что одни и тѣ же сроки годичный и трехмѣсячный въ X т. обставлены болѣе казуистически, чѣмъ въ Судебныхъ Уставахъ. На этомъ основаніи можно предположить, что постановленія Устава Гражд. Суд. служатъ только къ дополненію, а не измѣненію ст. X т., но

съ другой стороны Уставы 20 ноября 1864 имѣютъ преимущественное приложеніе какъ позднѣйшій законъ.

Переходимъ къ приложенію узаконеній о давности къ праву владѣнія недвижимыми имуществами. Для этого необходимо опредѣлить, что считается владѣніемъ и собственностью по опредѣленію нашего законодательства. Владѣніе служитъ основаніемъ права собственности на недвижимое имущество, а когда оно утверждается на жалованныхъ грамотахъ или другихъ законныхъ укрѣпленіяхъ, то называется владѣніемъ вотчиннымъ, вѣчнымъ и потомственнымъ (ст. 513 X т. 1 ч.). По смыслу этой статьи закона право собственности представляется какъ бы недосягаемымъ идеаломъ, въ основаніе котораго полагается владѣніе утвержденное жалованными грамотами и законными укрѣпленіями; притомъ нельзя не замѣтить, что выраженіе: владѣніе вѣчное и потомственное слишкомъ устарѣло въ настоящее время и противорѣчитъ частому отчужденію имуществъ.

Имущества недвижимыя могутъ быть или родовыя (ст. 399 X т. 1 ч.) или благопріобрѣтенныя (ст. 397 X т. 1 ч.). Казалось бы, что для завладѣнія посредствомъ давности чужимъ имуществомъ родовымъ потребна большая продолжительность срока давности чѣмъ для завладѣнія имуществомъ благопріобрѣтеннымъ, но мы не нашли спеціальныхъ указаній къ подтвержденію нашей мысли въ дѣйствующемъ законодательствѣ. Кромѣ имуществъ родовыхъ и благопріобрѣтенныхъ существуютъ еще имѣнія заповѣдныя и маіораты. Владѣніе такими имѣніями изъятыми изъ обращенія предоставлено какъ привиллегія богатыхъ и знатныхъ дворянскихъ фамилій (ст. 467—512 X т. 1 ч.). Это владѣніе дѣйствительно вѣчное и потомственное для извѣстнаго рода или фамиліи; для такого рода имѣній давность не имѣетъ значенія. Владѣніе по опредѣленію закона можетъ быть законное или незаконное, добросовѣстное или недобросовѣстное (ст. 523 X т.). Владѣніе признается законнымъ, когда имущество пріобрѣтено способами въ законахъ указанными (524). Вотъ почему, чтобы пріобрѣсти право собственности по давности, нужно чтобы это право было признано судебнымъ мѣстомъ. Владѣніе незаконное

можетъ быть подложное, насильственное и самовольное. Ст. 525 опредѣляетъ какое владѣніе признается подложнымъ, въ ст. 5 (X т. 2 ч.) опредѣляются послѣдствія подложнаго завладѣнія чужою собственностью. Но законъ нашъ, раздѣляя владѣніе на законное, не законное, подложное, насильственное и самовольное, не опредѣляетъ способа приложенія давности къ каждому изъ сихъ видовъ владѣнія. Какъ по чувству естественной справедливости, такъ еще болѣе въ видахъ охраненія правъ собственности отъ захватовъ и завладѣній, различные способы завладѣнія должны бы пользоваться покровительствомъ законовъ о давности не въ одинаковой степени. Такъ наприм. добросовѣстное владѣніе должно пользоваться болѣе краткимъ срокомъ давности чѣмъ недобросовѣстное; владѣніе самовольное болѣе краткимъ срокомъ чѣмъ насильственное; а для подложнаго владѣнія срокъ давности могъ бы начинаться только отъ смерти лица совершившаго подлогъ или тѣхъ лицъ, въ непосредственную пользу которыхъ совершенъ подлогъ въ актахъ. Открытіе подлога въ актахъ по новому судопроизводству служитъ основаніемъ для пересмотра рѣшенія, вошедшаго въ окончательную законную силу. Въ ст. 794 Уст. Гр. Суд. сказано: Просьбы о пересмотрѣ рѣшеній допускаются въ случаѣ открытія новыхъ обстоятельствъ, или въ случаѣ подлога обнаруженнаго въ актахъ. Срокъ на подачу просьбы объ отмѣнѣ рѣшеній назначается четырехмѣсячный (ст. 796 Уст. Гр. Суд.). Этотъ срокъ исчисляется въ случаѣ подлога съ того дня, когда вступилъ въ законную силу приговоръ уголовнаго суда о признаніи акта подложнымъ.

Представимъ себѣ, что владѣніе на основаніи подложнаго акта (купчей крѣпости, раздѣла, выдѣла и т. п.) продолжалось 20 лѣтъ, что актъ этотъ былъ признанъ уголовнымъ судомъ подложнымъ, тогда совершавшіе подлогъ освобождаются отъ отвѣтственности по закону давности для преступленій, оставшихся не открытыми въ теченіе извѣстнаго періода времени отъ момента совершенія преступнаго дѣянія, между тѣмъ и въ гражданскомъ порядкѣ самый пересмотръ рѣшенія можетъ быть не допущенъ на основа-

ніи 805 ст. Уст. Гр. Суд., потому что существо рѣшенія должно остаться тоже, хотя подлогъ и будетъ вполнѣ доказанъ. Французскій законъ говоритъ, что всякій искъ для оспариванія договоровъ, если только въ спеціальномъ законѣ на этотъ случай не установленъ кратчайшій срокъ, можетъ быть прадъявленъ въ теченіи 10 лѣтъ (L. 23 Mars. 1855 art. 4). Этотъ срокъ исчисляется въ случаѣ насилія съ того момента когда насиліе прекращено; въ случаѣ ошибки (erreur) или обмана (dol) съ того дня когда они были открыты; для актовъ совершенныхъ замужними женщинами безъ согласія мужа—со дня расторженія брака; для актовъ совершенныхъ несовершеннолѣтними со дня достиженія ими совершеннолѣтія. По Судебнымъ Уставамъ 20 ноября 1864 г. отъ просителя, желающаго пересмотра рѣшенія, требуется настрогоедоказательство того, что то новое обстоятельство, основаніи котораго допускается пересмотръ рѣшенія, дѣйствительно не было ему извѣстно до постановленія рѣшенія судебнаго мѣста и открыто имъ дѣйствительно только послѣ состоявшагося рѣшенія суда. На практикѣ такое формальное удостовѣреніе о неизвѣстности просителю о существованіи какого-либо акта или факта, измѣняющаго характеръ иска, бываетъ не только чрезвычайно затруднительно, но даже и фактически невозможно. Вотъ почему, какъ видно изъ сборн. рѣш. Кас. деп. Сената, многія прошенія о пересмотрѣ рѣшеній оставляются безъ послѣдствій на томъ основаніи, что просители или не умѣли или не могли доказать, что новое обстоятельство или новый документъ дѣйствительно не были имъ извѣстны во время производства дѣла въ судѣ первой и второй инстанціи. Наконецъ на основаніи 806 ст. Уст. Гр. Суд. просьба о пересмотрѣ рѣшеній оставляется безъ послѣдствій, если подана по истеченіи десятилѣтняго срока съ того времени когда состоялось рѣшеніе. Владѣніе насильственное опредѣляется въ ст. 527 (X т. 1 ч.) когда началомъ онаго было отнятіе или захватъ имущества, соединенный съ какимъ-либо насильственнымъ дѣйствіемъ противъ прежняго хозяина или владѣльца, или же противъ жившихъ въ томъ имѣніи или управлявшихъ имъ. По смыслу этой статьи можно предполагать

что если владѣлецъ не заявилъ въ установленный срокъ полиціи, а по Судебн. Уставамъ 20 ноября 1864 г. мировому судьѣ (4 п. 29 ст. Уст. Гражд. Суд.) и въ теченіи 10 лѣтъ отъ захвата имущества не будетъ отыскивать своего права на имущество, то на основаніи законовъ о земской давности можетъ лишиться права собственности. Владѣніе самовольное, когда кто, хотя и безъ насилія, но вопреки закона владѣетъ или пользуется чужимъ имуществомъ (ст. 528 X т. 1 ч.). Нельзя не замѣтить, что выраженіе этой статьи вопреки закону весьма неопредѣленно; въ буквальномъ примѣненіи законъ только тогда преслѣдуетъ или ограждаетъ нарушеніе частнаго имущественнаго права, когда потерпѣвшее лицо проситъ оградить его права. Представимъ себѣ такой случай: кто-нибудь поселяется въ пустомъ, необитаемомъ домѣ, дѣлаетъ въ немъ исправленія и постройки, платитъ городскія повинности, пользуется доходомъ отъ отдачи въ наемъ квартиры и проч., если такое положеніе продолжится 10 лѣтъ безъ заявленія спора въ судебномъ мѣстѣ отъ дѣйствительнаго собственника дома или другаго недвижимаго имущества, то намъ кажется, что въ приводимомъ нами примѣрѣ даже болѣе, чѣмъ въ двухъ предыдущихъ случаяхъ, долженъ получить примѣненіе законъ о земской давности, и что такой владѣлецъ даже въ правѣ просить судъ о признаніи за нимъ права собственности на занятый имъ домъ, конечно если только его владѣніе простиралось на цѣлый домъ, а не на отдѣльное въ этомъ домѣ помѣщеніе или квартиру, точно также нельзя завладѣть по праву давности частью лавки, потому что лавка признается имуществомъ недробимымъ. Владѣніе добросовѣстное (bona fide) опредѣлено довольно подробно въ ст. 529; всякій, кто не знаетъ что владѣетъ не по праву, считается добросовѣстнымъ, тотъ который не умышленно, такъ сказать по ошибкѣ (но ошибку надо доказать?) пользуется чужимъ имуществомъ, думая, что имущество принадлежитъ ему по праву. Разумѣется, что если къ такому добросовѣстному владѣльцу не будетъ предъявлено иска о завладѣніи въ теченіи земской давности, то такой добросовѣстный владѣлецъ еще по большему праву можетъ быть признанъ собствен-

никомъ. Далѣе въ ст. 530 упоминается о сохраненіи доходовъ съ имѣнія со времени предъявленія споровъ о завладѣніи откуда слѣдуетъ, что всѣ доходы, полученные добросовѣстнымъ владѣльцемъ до предъявленія спора о принадлежности имущества, должны поступить въ пользу добросовѣстнаго владѣльца, между тѣмъ какъ владѣлецъ недобросовѣстный (если будетъ доказано что ошибки не могло быть) обязанъ возвратить всѣ полученные имъ съ имѣнія доходы собственнику имущества послѣ рѣшенія дѣла. Нѣкоторые юристы видятъ противорѣчіе между ст. 533 и 560 (X т. 1 ч.). Противорѣчіе это по нашему мнѣнію только кажущееся; въ ст. 533 говорится: спокойное, безпорное и непрерывное владѣніе въ видѣ собственности превращается въ право собственности, когда оно продолжится въ теченіи установленной закономъ давности. Это основная статья, на которой по преимуществу и держится право давности пріобрѣтающей. Въ ст. 560 говори тся для силы давности надобно владѣть (?) на правѣ собственности, а не на иномъ основаніи. Какъ посему одно пользованіе не составляетъ основанія къ праву собственности, то государственные крестьяне, городскія общества и духовныя установленія, равно всѣ тѣ, которымъ даны казенныя земли въ пользованіе *на извѣстныхъ условіяхъ, или для извѣстнаго употребленіе*, не могутъ пріобрѣсти въ свою собственность по праву давности казенныхъ земель, состоящихъ въ ихъ пользованіи, какъ бы долго то пользованіе не продолжалось. При чемъ дѣлается ссылка на 515 ст., въ которой именно сказано: что право собственности на сіи земли сохраняется казнѣ, а тѣмъ городамъ и селеніямъ принадлежитъ одно право владѣнія. Въ этихъ статьяхъ (560 и 515), какъ видно изъ ихъ содержанія, постановлены правила о нераспространеніи силы давности на казенныя земли, находящіяся во владѣніи государственныхъ крестьянъ и городовъ. Государственные крестьяне по смыслу этихъ статей не признавались собственниками той земли, на которой имѣли осѣдлость или были поселены—это земля казенная, верховный собственникъ этой земли государство, почему и сами эти крестьяне признаются государственными. Но отсюда никакъ

не слѣдуетъ, чтобы эти спеціальныя постановленія можно было примѣнять къ владѣнію землею не принадлежащею казнѣ, или недвижимостью на землѣ частнаго лица. Распространяя примѣненіе этихъ статей къ землямъ принадлежащимъ въ частную собственность, мы совершенно уничтожаемъ самое приложеніе земской давности къ частному поземельному владѣнію, что возможно допустить единственно развѣ въ законодательномъ, а не иномъ какомъ либо порядкѣ.

Владѣніе не считается начавшимся, когда прежній владѣлецъ можетъ доказать актами, что въ сіе самое время онъ еще управлялъ и распоряжялся тѣмъ имуществомъ, какъ своею собственностью. Наслѣднику или преемнику правъ вотчинника, неискавшаго о принадлежащихъ ему имуществахъ менѣе десяти лѣтъ, должно оставаться столько времени для начатія иска, сколько оставалось въ день смерти его предшественника, или въ день перехода къ нему права на имущество. При семъ въ отношеніи исчисленія срока давности для малолѣтныхъ, умалишенныхъ и глухонѣмыхъ соблюдаются правила, постановленныя о семъ въ ст. 214 X т. 2 ч. Давность не распространяется или не имѣетъ юридическаго значенія: во 1) на межи генеральнаго межеванія, которыя не могутъ быть уничтожены давностью владѣнія и права соединенныя съ постановленіемъ сихъ межъ и т. д. ст. 563; 2) имущества, обращенныя въ заповѣдныя, не подлежатъ дѣйствію земской давности въ случаѣ неправильнаго ими или частью ихъ завладѣнія (ст. 564); 3) казенныя земли, находящіяся въ пользованіи государственныхъ крестьянъ, не могутъ быть пріобрѣтены сими послѣдними въ собственность по спеціальному закону о казенныхъ земляхъ; 4) право доказывать законность рожденія по отношенію къ самому истцу, а не его наслѣдниковъ не ограничивается никакою давностью, точно также въ ст. 328 Code Civil сказано: L'action en reclamation d'état imprescriptible à l'egard de l'enfant. (См. ст. 1347 Уст. Гражд. Суд.). Въ этихъ постановленіяхъ особенно замѣчателенъ случай нераспространенія силы давности на казенныя земли, находящіяся въ пользованіи государственныхъ крестьянъ, городовъ, духовныхъ

установленій, эта государственная собственность не подлежитъ дѣйствію земской давности, вѣчный собственникъ этой земли (по крайней мѣрѣ такъ было до послѣдняго времени) юридическое лицо—государство. Но если бы казна или какое иное вѣдомство, захвативши имущество частнаго лица, непрерывно и безспорно пользовалось этимъ имуществомъ въ теченіи установленнаго для силы давности срока, то весьма естественно, что частное лицо, не просившее въ теченіи 10 лѣтъ со времени нарушенія своего владѣнія, потеряло бы на оное по закону о давности погашающей право собственности, и имущество по закону о давности пріобрѣтающей сдѣлается собственностью юридическаго лица. Относительно защиты владѣнія отъ самоуправства и захвата постановлено: всякое даже незаконное владѣніе охраняется правительствомъ отъ насилія и самоуправства дотолѣ, пока имущество не будетъ присуждено другому и сдѣланы надлежащія по закону о передачѣ онаго распоряженія. Всякое самоуправство по имуществамъ, хотя бы они состояли и не въ законномъ владѣніи, строго воспрещается ст. 691, 692, 693, 694, 695 X т. 1 ч. —въ этихъ статьяхъ закона содержится указаніе на законную давность при отысканіи нарушеннаго права владѣнія, или права требовать исполненія договора или обязательства. Процессуальный порядокъ для отысканія права собственности или владѣнія именуется тяжбою, а порядокъ для требованія исполненія по договору или обязательству—искомъ. По уставамъ 20-го ноября 1864 право собственности отыскивается въ длинномъ порядкѣ судопроизводства, а такъ называемые иски производятся сокращеннымъ порядкомъ 348 и 349 ст. Уст. Гражд. Суд. Содержащееся въ ст. 691 X т. 1 ч. правило: Каждый имѣетъ право отыскивать свое имущество изъ чужаго неправильнаго владѣнія, *или дѣйствіемъ полиціи*, или судомъ (въ семъ послѣднемъ случаѣ отысканіе права на имущество называется въ особенности тяжбою) должно быть измѣнено въ силу 1, 2, 3, 4 и 5 ст. Уст. Гражд. Суд. а равно и 4 п. 29 ст. Уст. Гражд. Суд. въ томъ смыслѣ, что участіе полиціи устраняется.

Мировой судья не возбуждаетъ вопроса о давности, если тя-

жущіеся на нее не ссылались (ст. 132 Уст. Гражд. Суд.) точно также судъ не имѣетъ права ни постановлять рѣшенія о такихъ предметахъ, о коихъ не предъявлено требованія, ни присуждать болѣе того, что требовалось тяжущимися, *ни возбуждать вопроса о давности*, если тяжущіеся на нее не ссылались. На основаніи 706 ст. Уст. Гражд. Суд. правило это обязательно и для общихъ судебныхъ учрежденій, т. е для Окружныхъ Судовъ и Судебныхъ Палатъ. Но можетъ ли отвѣтчикъ или его повѣренный не возбуждавшій вопроса о давности въ первой инстанціи т. е. у мироваго судьи или въ Окружномъ Судѣ указывать въ свою пользу на истеченіе земской давности на мировомъ съѣздѣ или въ судебной палатѣ?—мы полагаемъ что имѣетъ полное основаніе, потому что законъ (ст. 747 и 163 Уст. Гражд. Суд.) запрещаетъ предъявленіе въ апелляціи во вторую инстанцію новыхъ требованій, новыя же доказательства какъ къ утвержденію, такъ и отрицанію иска предъявлять не возбраняется. Но ссылка на давность, не заявленная въ двухъ первыхъ инстанціяхъ уже не имѣетъ быть умѣстна въ кассаціонной жалобѣ, подаваемой въ правительствующій сенатъ (см. Сбор. рѣш. Касс. Гражд. Деп. Сенат. по дѣлу Андреянова и Тихонова № 241 за 1868 г.). Точно также въ ст. 2223 Code Civil постановлено: Les juges ne peuvent suppleer d'office le moyen resultant de la prescription. Французскій законъ (ст. 2225) даетъ кредиторамъ и другимъ заинтересованнымъ лицамъ право дѣлать заявленія, что давность пропущена хотя бы самъ должникъ и не желалъ воспользоваться правомъ давности. Постановленія французскаго законодательства отличаются отъ русскихъ между прочимъ слѣдующими правилами: лица, начавшія свое владѣніе имуществомъ не на правѣ собственности, а какъ представители собственника, вѣчно считаются владѣющими на чужое имя; нѣкоторые владѣютъ не для себя не на свое имя, а для другаго лица—сколько бы времени таковое владѣніе ихъ ни продолжалось, оно не переходитъ у такихъ лицъ въ право собственности. По этому фермеръ, пользователь, сберегатель и всѣ подобныя имъ лица, удерживающія имущество временно въ своемъ владѣніи ни сами, ни въ лицѣ своихъ на-

слѣдниковъ, не могутъ пріобрѣсти имущество въ собственность по праву давности. Но другія лица, къ которымъ бы перешло имущество отъ подобныхъ временныхъ владѣльцевъ, уже пользуются правомъ давности. Переходимъ къ отдѣльнымъ, характеристическимъ французскимъ законоположеніямъ. Малолѣтнему предоставляется право иска съ опекуна по дѣламъ опеки въ теченіе 10 лѣтъ отъ достиженія имъ совершеннолѣтія. Нельзя не замѣтить что такой продолжительный срокъ можетъ служить большимъ стѣсненіемъ для лицъ завѣдовавшихъ имуществомъ малолѣтнаго. Возможность выкупа (скрытый заемъ) проданнаго недвижимаго имѣнія не можетъ, быть установлена на срокъ болѣе пяти лѣтъ. Гипотеки и другія запрещенія на недвижимое имущество уничтожаются (погашаются) дѣйствіемъ десятилѣтней давности, если подписи не будутъ возобновлены въ теченіе этого срока въ гипотекарныхъ книгахъ. Право пользованія (узуфруктъ) погашается тридцатилѣтнею давностью: если пользователь (узуфрукторъ) не осуществлялъ своего права въ теченіи 30-ти лѣтъ. Платящій ренту (пожизненный доходъ) можетъ быть принужденъ получающимъ ренту на 28-мъ году отъ заключенія обязательства къ уплатѣ ренты или къ выдачѣ новаго обязательства.

Тотъ, кто добросовѣстно завладѣлъ чужимъ имуществомъ, имѣя къ тому нѣкоторое законное основаніе, пользуется правомъ десятилѣтней давности, если владѣлецъ (собственникъ) этого имущества живетъ въ томъ же судебномъ округѣ, гдѣ находится то имѣніе; или — двадцатилѣтнею, если собственникъ имѣетъ жительство въ другомъ судебномъ округѣ. Если же собственникъ имѣетъ пребываніе въ разныхъ судебныхъ округахъ, то каждые два года его отсутствія изъ того округа, которому подсудно его имѣніе, считаются за одинъ годъ его пребыванія въ томъ округѣ, гдѣ лежитъ его имѣніе. Но и въ такомъ случаѣ документы, дающіе право воспользоваться двадцатилѣтнею давностью должны имѣть извѣстную, опредѣленную форму. Всякое владѣніе считается добросовѣстнымъ, противное долженъ доказать истецъ; для отвѣтчика достаточно даже одного указанія того, что въ моментъ полученія владѣнія онъ посту-

палъ добросовѣстно. Общую харастеристику французской давности находимъ въ сочиненіи Г. де Ферьера (Diction de droit). Четыре условія необходимы для пріобрѣтенія права собственности по давности.

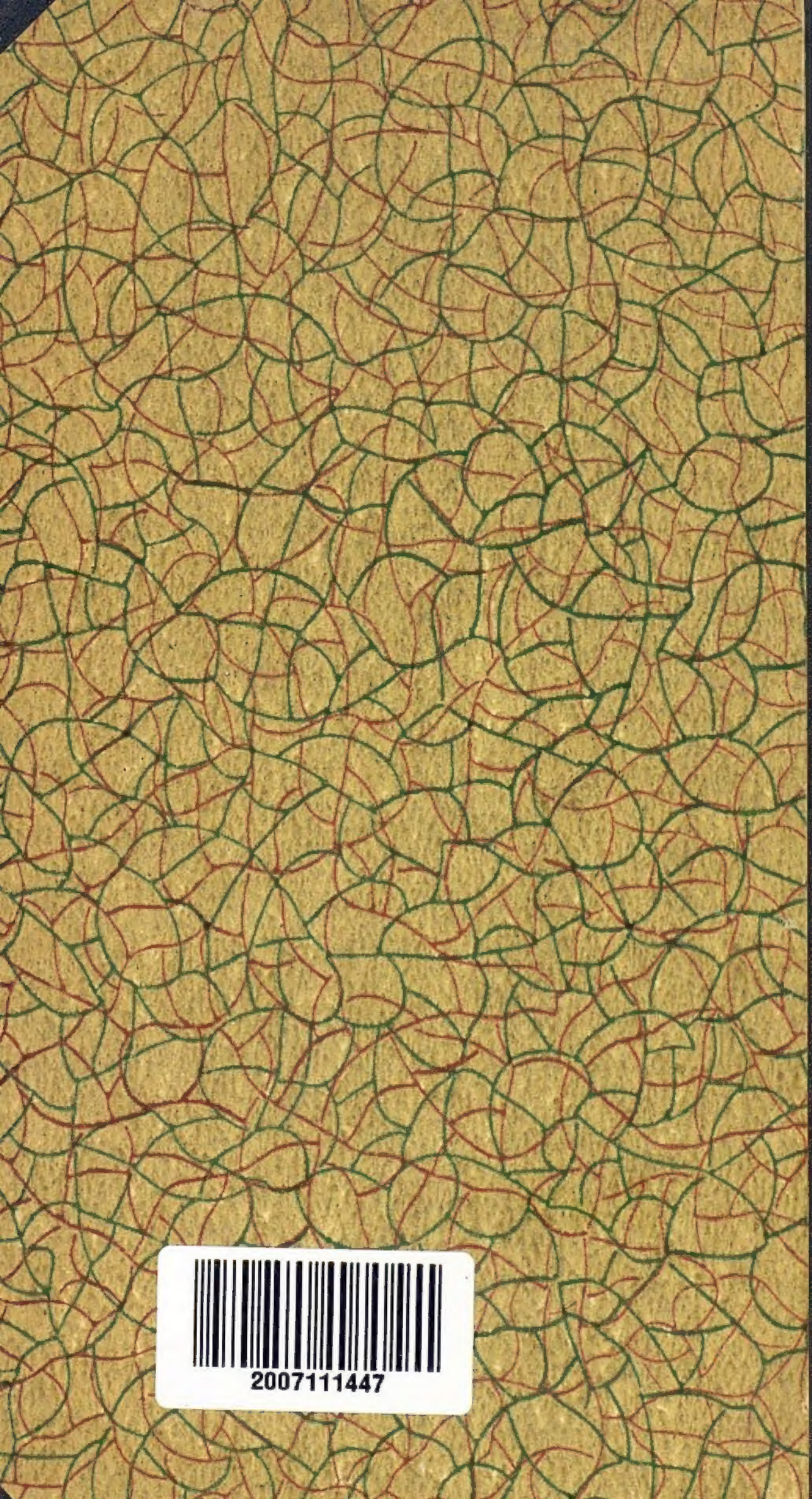
Первое, необходимо, чтобы самая вещь (имущество) подлежало дѣйствію давности. Второе, что бы обладаніе вещью продолжалось безъ перерыва въ теченіи указаннаго въ законѣ срока для пріобрѣтенія вещи по праву давности. Третье—добросовѣстность (Bonne foi) того лица, отъ завладѣнія котораго начинаются исчисленія срока давности. Четвертое—чтобы владѣніе даже первоначальное было основано, на достаточномъ титулѣ (titre suffisant) для пріобрѣтенія права собственности: Satius est non habere titulus, quam habere vitiosum. Французское законодательство въ видахъ практическаго требованія установило сокращенные сроки давности для нѣкотораго рода исковъ. Напримѣръ учителя наукъ, искусствъ, по обычаю получающіе вознагражденіе ежемѣсячно, могутъ предъявлять требованія объ уплатѣ вознагражденія за трудъ (уроки) только въ шестимѣсячный срокъ отъ окончанія занятій. Этотъ же срокъ установленъ для содержателей гостинницъ, общихъ столовъ, поденщиковъ—за содержаніе и работы. Годичный срокъ назначается для медиковъ, хирурговъ, аптекарей для требованія уплаты за визиты и лѣкарства, для купцовъ за товары поставленные лицамъ не торговаго званія; для учителей ремеслъ и для лакеевъ за обученіе ремеслу и служительскую должность, и т. д. Замѣчательно, что архитекторы и подрядчики въ теченіи 10-ти лѣтъ могутъ быть привлечены къ отвѣтственности за прочность зданій или постройки.

Въ этой статьѣ мы имѣли въ виду: 1) собрать въ одно цѣлое наиболѣе важныя постановленія гражданскихъ законовъ нашихъ о давности; 2) представить соображенія наши о нѣкоторыхъ изъ этихъ постановленій; 3) привести аналогическія законоположенія изъ Code Civil, чтобы придать нашей статьѣ большее теоретическое значеніе.

А. Хоткевичъ.

Изъ Московскихъ Университетскихъ Извѣстій, № 7-й, 1868 г

**Въ Университетской типографіи (Катковъ и К°.),
на Страстномъ бульварѣ.**



2007111447